

EL ESPÍRITU
DE LOS DERECHOS
Y SU RELATIVIDAD
TELEOLOGÍA JURÍDICA

POR

LOUIS JOSSERAND

Decano de la Facultad de Derecho de Lyon

TRADUCCIÓN POR

ELIGIO SÁNCHEZ LARIOS Y JOSÉ M. CAJICA JR.

REVISIÓN POR

JOSÉ LUIS MONEREO PÉREZ

EDICIÓN Y ESTUDIO PRELIMINAR

TEORÍA DEL ABUSO DE DERECHO:
EL ABUSO DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES

A CARGO DE

JOSÉ LUIS MONEREO PÉREZ

Catedrático de la Universidad de Granada

GRANADA
EDITORIAL COMARES, S.L.

2012



SUMARIO

ESTUDIO PRELIMINAR, «Teoría del abuso de derecho: El abuso de los derechos fundamentales», por José Luis Monereo Pérez	IX
INTRODUCCIÓN	1

PRIMERA PARTE DERECHO POSITIVO FRANCÉS ACTUAL

I. EL DERECHO DE PROPIEDAD	11
II. LAS GARANTÍAS	29
1. La Hipoteca	29
2. El derecho de retención	33
III. DERECHO DE RECURRIR A LOS PROCEDIMIENTOS LEGALES	37
IV. LAS POTESTADES FAMILIARES	57
1. Patria potestad	58
2. Potestad marital	70
V. DERECHO DE LOS CONTRATOS	75
1. Abuso cometido durante el período precontractual y en el caso exclusivo de que el contrato no se celebre	76
2. Abuso en la conclusión del contrato, o que, por lo menos implica esta conclusión	86
3. Abuso en la ejecución de los contratos	97
4. Abusos cometidos en la disolución de los contratos	109
5. Abuso cometido durante el período post-contractual	120
VI. LIBERTADES INDIVIDUALES CORPORATIVAS	125
Sección I. Las libertades individuales	125
1. Libertad de pensamiento	125
2. La libertad de comercio	135

Sección II.	Libertades corporativas	140
1.	Derecho de coalición	140
2.	Derecho de asociación	148
VII.	FACULTADES ADMINISTRATIVAS Y ESTATUTARIAS.	151
VIII.	EL DERECHO INTERNACIONAL, PRIVADO Y PÚBLICO	157

SEGUNDA PARTE
ABUSO DE LOS DERECHOS EN LA LEGISLACIÓN
Y JURISPRUDENCIA COMPARADAS

I.	LEGISLACIONES FINALISTAS	167
Sección I.	Legislaciones de criterio intencional.	167
Sección II.	Legislaciones de criterio funcional.	171
II.	SISTEMAS JURÍDICOS FAVORABLES AL CONCEPTO DE LA RELATIVIDAD DE LOS DERECHOS	175
III.	LEGISLACIONES ABSOLUTISTAS	179

TERCERA PARTE
ENSAYO DE UNA SISTEMATIZACIÓN DEL ABUSO DE LOS DERECHOS
EN FUNCIÓN DE SU ESPÍRITU

I.	REALIDAD Y LEGITIMIDAD DEL CONCEPTO DEL ABUSO. LUGAR OCUPADO POR ESTE CONCEPTO, EN EL SISTEMA GENERAL DE LA RESPONSABILIDAD.	187
Sección I.	Argumentos favorables al concepto del abuso.	187
Sección II.	Objeciones opuestas a la tesis del abuso y de la relatividad de los derechos	195
1.	Críticas de forma	196
2.	Críticas de fondo	204
Sección III.	Lugar del concepto del abuso en el sistema general de la responsa- bilidad.	209
II.	CRITERIO DEL ABUSO. ESPÍRITU DE LOS DERECHOS Y MOTIVO LEGÍTIMO.	213
Sección I.	Gama de Criterios de la Jurisprudencia.	213
1.	La intención de daños y sus sucedáneos. Dolo, fraude	214
2.	Culpa en la ejecución.	222
3.	Falta de interés legítimo.	227
4.	Desvío del Derecho en su función social	230
Sección II.	El motivo legítimo.	234
Sección III.	Sistema objetivo o sistema subjetivo.	240
Sección IV.	Espíritu de los derechos.	242
III.	REALIZACIÓN JUDICIAL DEL ABUSO	249
Sección I.	Administración de la prueba.	249
Sección II.	Sanción del abuso	254